

(с) Миронов А. В.

Содержание.

I. Вступление

II. Корпорации в праве США

- 1. Понятие корпорации. Основные черты.*
- 2. Классификация корпораций.*
- 3. Образование корпораций.*
- 4. Управление корпорацией.*
- 5. Имущественные средства корпорации.*

III. Заключение.

IV. Литература.

Вступление.

Термин корпорации в американском праве имеет широкое применение. В настоящее время им пользуются, когда необходимо подчеркнуть, что организация составляет некоторое единство, что она может выступать в гражданском и торговом обороте в качестве самостоятельного субъекта права. В отличие от стран континентальной Европы право США не предусматривает различия между корпорациями как союзами лиц, и учреждениями, как организациями образуемыми волей одного или нескольких лиц, как правило, непредпринимательского характера. Следовательно, в широком смысле слова корпорациями в США являются и муниципальные организации, осуществляющие государственные функции, и религиозные общины, и учреждения научного, учебного, медицинского, культурного назначения, и акционерные компании, основной целью деятельности которых является извлечение прибыли.

Корпорации являются в настоящее время наиболее распространенной правовой формой организации при осуществлении предпринимательской деятельности. Основные преимущества этой формы, в первую очередь, связаны с тем, что корпорация обеспечивает ограниченный риск участников такого предприятия: акционер рискует в случае неудачи потерять только те средства, которые он вложил, приобретая акции поскольку корпорация является самостоятельным юридическим лицом и несет самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам, в пределах средств, принадлежащих самой корпорации как юридическому лицу. Этот ограниченный риск, а также возможность в любой момент выйти из состава корпорации путем продажи акций, делают ее весьма привлекательным местом размещения капитала. С другой стороны, продажа акций позволяет корпорации из сравнительно небольших взносов большого числа участников собрать большие средства, необходимые для ведения предпринимательской деятельности. В качестве акционеров могут также выступать не только физические, но и

юридические лица. Существенным обстоятельством является также стабильность существования корпораций, так как выход акционеров из числа участников не влечет за собой прекращения существования корпорации. Корпорации имеют широкие полномочия по получению долгосрочных облигационных займов у банков или иных финансовых учреждений. Это очень важно, так как долгосрочные кредиты в экономическом отношении являются наиболее выгодными для предприятия.

В настоящей работе речь в основном будет идти о предпринимательских корпорациях: об их образовании, системе управления в них, а также об акциях, выпускаемых корпорациями.

I. Понятие корпорации, ее основные черты. Источники права корпорации.

Законы штатов не дают определения предпринимательской корпорации. В большинстве случаев американские авторы пользуются определением, выработанным судебной практикой под влиянием теории фикции. Председатель Верховного Суда Д. Маршалл в 1918 году в решении по делу “The Trustees of Dartmouth College v. Woodward” сформулировал следующее: “Корпорация - это искусство образования, невидимое, неосязаемое и существующего только с точки зрения закона.”

Д. Хорнштейн, автор книги “Право и практика корпораций”, дает следующее определение: “Основная характерная черта корпорации состоит в том, что она выступает в виде определенного единства. В соответствии с теорией фикции корпорация рассматривается в качестве юридического лица, выступающего во вне самостоятельно и отдельно от лиц, которые входят в ее состав или являются ее собственниками.”

Более общее определение дано в юридическом словаре Блэка. “Корпорация - это искусственное лицо (легальное образование), созданное под покровительством или в силу прямого предписания закона соответствующего государства, состоящие в отдельных редких случаях из одного лица и его преемников, являющихся служащими данного конкретного учреждения, а обычно - из объединения многих лиц, выступающее под специальным наименованием в виде определенного единства, которое рассматривается законом как самостоятельная по отношению к входным в нее членам личность, наделенная правом непрерывного (постоянного или в течении установленного законом времени) существования независимо от изменения ее состава и действующее как целое в решении вопросов, обычно присущих организациям в пределах правомочия и компетенции, дарованных законом.¹”

¹ Black's Law Dictionary. St. Paul Minn., West Publishing Co., 1945,p.409

В работах американских юристов дается перечень основных признаков, присущих корпорациям. Основными являются следующие признаки:

1. Корпорация является юридическим лицом, созданным в соответствии с законом;
2. Право приобретать, пользоваться и распоряжаться собственностью от имени корпорации;
3. Право искать и отвечать на суде от имени корпорации;
4. Централизованное руководство всеми делами корпорации, которое находится в руках совета директоров и управляющих, в то время как держатели акций не обладают прямым контролем над действием совета директоров;
5. Постоянное существование корпораций;
6. Наличие передаваемых акций;
7. Ограничение ответственности корпорации пределами имеющегося у неё имущества и невозможность обращения кредиторами дополнительного взыскания на собственность акционеров²;

Все же характерной основной чертой корпорации является ее положение юридического лица, которое существует обособленно и независимо от лиц, входящих в состав корпорации и управляющих ею. В качестве юридического лица корпорация имеет право покупать, получать, брать в наем и приобретать иным законным способом недвижимое и движимое имущество; владеть и распоряжаться им, продавать, передавать титул, сдавать в наем всё или какую-либо часть имущества, находящегося на праве собственности, и получаемых с него доходов; покупать, производить подписку, обменивать, закладывать и осуществлять иные действия с облигациями, акциями и иными фондовыми бумагами; заключать договоры. Давать поручительства, принимать на себя обязанности, производить инвестиции; проводить свою деятельность, иметь офисы и осуществлять предоставленные законом права в любом месте в пределах или за пределами США;

² Gilbert Law Summaries. Corporations. Harcourt Brace Jovanovich Legal and Professional Publications, Inc., 1989, pg. I.

принимать, изменять или отменить внутренний регламент корпорации – таков неполный перечень прав корпораций.

Таким образом, можно сделать вывод, что корпорация – это весьма широкое понятие, практически, практически идентичное понятию юридического лица в гражданском праве стран континентальной Европы с учетом того, что праву США (как и английскому) не известно деление юридических лиц на корпорации и учреждения.

В настоящее время основным источником права корпораций в США является закон. Все главные вопросы, связанные с учреждением, внутренней организацией и правосубъектностью, разрешаются на основе законов. Сфера применения федеральных законов в части определения правового статуса корпораций относительно невелика. Здесь имеется лишь Примерный закон о предпринимательских корпорациях (Model Business Corporation Act), разработанный Ассоциацией Американских юристов, который не имеет никакого официального значения, но авторитет его достаточно велик и ему следует большое количество штатов. Первостепенное значение для деятельности корпораций имеет Единообразный торговый кодекс, его восьмой раздел – «Инвестиционные ценные бумаги». Со стороны федерации осуществляется также контроль за оборотом ценных бумаг: Securities Exchange Act. Кроме того, к федеративным законам относятся Public Utility Holding Act, Investment Company Act, Investment Advisers Act и т.д.. При этом основное законодательство о предпринимательских корпорациях отнесено к компетенции отдельных штатов. Большое внимание уделяют предпринимательским корпорациям конституции штатов, где часто содержатся довольно детальные нормы об их правовом положении (например конституция штата Делавер). Также в большинстве штатов приняты отдельные законы о корпорациях. В своей работе, при анализе различных сторон организации и деятельности корпораций, будут в основном использованы законы штатов Нью-Йорк и Делавер, так как именно в них проявляются характерные черты, свойственные в той или

иной мере другим штатам. Также источником права корпораций в США являются акты административных органов и судебная практика.

II. Классификация корпораций.

Классификацию корпораций можно производить по трем критериям: по виду, по типу существования, по месту расположения.

1. Корпорации могут быть разделены на следующие основные виды:

- a) business corporations – предпринимательские корпорации, то есть корпорации, имеющие целью извлечение прибыли, которая может распределяться между акционерами в форме дивидендов;
- b) public (governmental) corporations - публичные (правительственные) корпорации, организуемые правительством для осуществления общественных целей, такие как города, графства, а также школьные округа;
- c) non-profit corporations – корпорации не имеющие целью извлечение прибыли, обычно ставят перед собой религиозные, благотворительные, социальные или учебные цели. В их число входят зарегистрированные в качестве корпораций церкви, приюты, общины, а также школы, которые действуют не для извлечения выгод их собственниками;
- d) close (closed, closely held) corporations – закрытые корпорации – это предпринимательские корпорации, в которых акции обычно не распространяются публично и принадлежат одному лицу, семье либо небольшой группе людей.
- e) Professional corporations – профессиональные корпорации, создаваемые для занятия определенной профессиональной деятельностью.

2. По типу корпорации делятся на:

- a) de jure corporation – корпорация де юре, то есть корпорация, образованная с соблюдением всех предписаний закона, касающихся ее образования;

- б) *de facto corporation* – корпорация де факто; в США наряду с корпорациями де юре признается правомерным существование корпораций де факто, то есть таких, при образовании которых были допущены нарушения (например, не была проведена надлежащая регистрация)

Несмотря на нарушения закона, допущенное в процессе их образования, их положение практически ничем не отличается от корпораций де юре. Они также ведут предпринимательскую деятельность, заключают сделки от своего имени, могут выступать в суде в качестве истцов и ответчиков. Ни сама такая корпорация, ни никакое другое лицо не может ссылаться на отсутствие правосубъектности с тем, чтобы избежать ответственности по предъявленному к корпорации (или корпорацией) требованию. Признание корпорации де факто допустимо при наличии следующих условий:

- 1) В штате существует закон, на основе которого корпорация может быть учреждена.
- 2) На основе этого закона предпринята добросовестная попытка создать корпорацию.
- 3) Предпринимательская деятельность осуществляется в форме корпорации.

Оспорить существование такой корпорации может только сам штат, на территории которого она возникла, путем прямого возбуждения дела в суде. Оспорить существование корпорации в связи с другим делом, например в случае предъявления требования со стороны корпорации к штату нельзя.

с) *corporation by estoppel* – корпорация вследствие лишения права возражения; такой

корпорацией может стать то или иное объединение в том случае, если в предшествующих взаимоотношениях с другими лицами она выступала в

качестве корпорации, поскольку впоследствии она не сможет возражать против законности своей деятельности в качестве корпорации, отрицая свое существование. При этом абсолютно никакого значения не имеет тот факт, что в действительности такое объединение вообще не имеет ничего общего с корпорацией.

3. По месту расположения корпорации могут быть:

- a) *domestic corporation* – местная корпорация; местная корпорация является таковой в штате или государстве, в соответствии с законами которого она была создана, и в котором она ведет свою предпринимательскую деятельность;
- b) *foreign corporation* – иностранная корпорация; это корпорация, образованная в штате или государстве, отличном от того в котором она ведет свою предпринимательскую деятельность.

Следует отметить, что вышеуказанный перечень не является исчерпывающим. Науке известны и другие виды корпораций и способов их классификации. Далее в своей работе я хотел бы остановиться на рассмотрении предпринимательских корпораций, то есть корпораций имеющих своей целью извлечение прибыли.

III. Образование корпораций.

В США впервые был введен нормативно-явочный порядок образования корпораций и сейчас такого рода порядок существует во всех штатах. Например в конституции штата Нью-Йорк (ст. 10, п. 1) прямо говорится, что частные корпорации могут быть созданы только на основании общих законов (исключение составляют корпорации в области коммунального хозяйства и в случаях, когда особые цели корпорации требуют принятия специального закона). Аналогичные предписания содержатся и в конституциях других штатов. Исходя из этого, законы штатов о предпринимательских корпорациях прямо предписывают нормативно-явочный порядок для всех корпораций, имеющих целью осуществление любой допустимой законом предпринимательской деятельности.

Как известно, нормативно-явочный порядок предполагает существование общего закона, требованиям и предписаниям которого должна соответствовать любая корпорация для того, чтобы возникнуть и существовать в качестве юридического лица. При образовании корпорации должны быть соблюдены все императивные нормы соответствующих законов.

Процесс создания корпорации начинается с проведения ряда предварительных мероприятий преимущественно экономического характера, предшествующих юридическому оформлению корпорации. Лица, проводящие такого рода мероприятия, называются организаторами (promoters). Их основными задачами являются: определение возможной сферы применения капитала и перспективы получения прибыли, обеспечение корпорации необходимыми финансовыми средствами, обеспечение базы для дальнейшего осуществления деятельности (помещение, сырье, работники). Для реализации такого рода мероприятий организаторы вступают в правоотношения с третьими лицами. Организаторы находятся в фидуциарных отношениях с корпорацией. Они обязаны четко и добросовестно исполнять все действия

в интересах корпорации, обязаны после завершения её образования передать ей все полученные сведения, не утаивая каких либо доходов. Корпорация обязана возместить расходы организаторами выплатить вознаграждение, если оно было прямо предусмотрено.

Собственно юридическое оформление корпорации начинается с определения штата инкорпорации и выработки устава (articles, certificate of incorporation). На этой стадии основная роль отводится учредителям. Законы большинства штатов допускают, чтобы в качестве учредителя выступало одно лицо. При этом единственное требование, предъявляемое к личности учредителя – достижение им совершеннолетия. Многие штаты считают возможным, чтобы учредителями были не только физические, но и юридические лица. В некоторых штатах учредители корпорации должны подписаться на акции корпорации, в то время, как в других штатах это не требуется.

Устав, который должны составить учредители, содержит основные положения, касающиеся будущей корпорации, цель или цели, ради которых корпорация учреждена, должны быть указаны в уставе корпорации. Устав может определять эти цели либо в самой широкой форме, тем самым предоставляя корпорации значительную свободу в ее предпринимательской деятельности, либо они могут быть определены детально, и тогда предпринимательская деятельность корпорации ограничивается определенной областью. Ограничения, установленные для корпорации в отношении пределов ее предпринимательской деятельности, в большинстве случаев устанавливаются самими ее учредителями и в целях защиты акционеров включаются в устав корпорации.

Корпорации располагают множеством способов легализации изменения и расширения предмета своей деятельности. Нередко цели корпорации сформулированы в уставном документе столь неопределенно, абстрактно, что под них можно подвести практически любую деятельность. Иногда уставы после перечня тех операций, которыми планирует заниматься

корпорация, содержат оговорку, предусматривающую, что корпорация может осуществлять и всякие прочие операции, которые могут разумно способствовать достижению названных выше целей. Наконец, крупные корпорации всегда могут учредить дочернюю фирму в интересующей их сфере хозяйства или присоединить к себе уже существующую в данной области корпорацию.

В законодательных актах о корпорациях всех штатов содержатся необходимые требования, предъявляемые к содержанию уставов. Эти требования по ряду пунктов могут не совпадать в отдельных штатах. Но в целом между ними есть много общего, в связи с чем представляется возможным в качестве некоего образца проанализировать содержание устава корпорации, предписываемого ст. 48 Примерного закона о предпринимательских корпорациях. Согласно данному закону в уставе должны быть отражены следующие положения:

1. Наименование корпорации, отличное от уже существующих в этом штате наименований корпораций, а также от наименований, зарезервированных за другими учреждаемыми корпорациями;
2. Период деятельности корпорации, который может быть бессрочным. Обычно корпорации учреждаются на неопределенный срок;
3. Цель (цели) образования корпорации, то есть осуществление ими определенных видов предпринимательской деятельности;
4. Общее количество акций, которое корпорация вправе выпустить.

Если выпускаются акции только одной категории, то должна быть указана номинальная цена каждой акции или сделано заявление, что все акции выпускаются без указания номинальной цены. Если выпускаемые акции будут разделены на категории, то должно быть определено количество акций каждой категории и сделано заявление о номинальной цене одной акции или же о том, что эти акции выпускаются без указания цены;

5. В последнем случае должно быть определено назначение каждой категории и сделано заявление о преимуществах, ограничениях и правах каждой категории;
6. Если выпускаемые корпорацией привилегированные акции или акции специальных категорий будут состоять из серии, то в уставе должны быть оговорены назначение каждой серии и характер соответствующих прав и преимуществ, предоставляемых отдельным сериям;
7. Заявление о том, что корпорация не начнет свою деятельность без учреждения уставного капитала. В некоторых штатах он равен 500 долларов (Флорида, Индиана), в некоторых 300 долларов (Арканзас), а в законе штата Нью-Йорк размер минимального уставного капитала вообще не установлен;
8. Любое положение, ограничивающее права акционеров по преимущественной покупке дополнительных или резервных акций;
9. Первоначально регистрируемый адрес офиса корпорации, а также имя первоначально регистрируемого по данному адресу представителя корпорации;
10. Имена и адреса учредителей корпорации.³

Составленный таким образом документ подписывается учредителями и передается должностному лицу штата, ведающему регистрацией корпораций. Он проверяет соответствие устава требованиям закона, правильность сведений, указанных в уставе, после чего регистрирует устав. При регистрации уплачивается пошлина, размер которой различен в разных штатах.

После регистрации корпорации выдается грамота об инкорпорации (corporate franchise). С этого момента начинается юридическое существование корпорации, она стала субъектом права и может начинать свою деятельность. Но организационные мероприятия на этом ещё на

³ Model Business Corporation Act

закончились, так как необходимо создать внутренний регламент, избрать директоров, выпустить акции и т.д. Как правило, эти и некоторые другие, менее значительные, вопросы решаются на учредительном собрании, в котором принимают участие по законам некоторых штатов только лица, подписавшие устав, а по законам других - все подписавшиеся на акции.

Внутреннее устройство корпорации определяется внутренним регламентом (by-laws). Таким образом, понятию устава европейских акционерных обществ в США по содержанию соответствует два документа: устав и внутренний регламент. Основное значение имеет первый из них, он содержит правила, определяющие положение корпорации как субъекта права, как участника оборота. Внутренний регламент же касается внутреннего устройства корпорации, прав и обязанностей акционеров и т.п. Внутренний регламент не предьявляется в регистрации. Он регулирует порядок проведения общих собраний и порядок голосования на них, организацию совета директоров, перечень выборных и назначаемых должностных лиц, их компетенцию, правила выплаты дивидендов.

По законам объем предписаний, содержащихся в регламенте весьма широк. Внутренний регламент может содержать любые предписания, не противоречащие закону или уставу корпорации и относящиеся к сфере деятельности корпорации, к порядку ведения дел, к правам и полномочиям акционеров, директоров, управляющих и служащих.

Помимо принятия регламента, на учредительном собрании избирается первое правление директоров, которое наряду с вопросами чисто организационно-технического характера (на первом заседании правления назначаются высшие должностные лица корпорации, обычно это президент, вице-президент, казначей и секретарь корпорации) решается вопрос о первом выпуске акций, как тех, которые к этому времени обеспечены подпиской, так и предназначенных для новой подписки.

4. Управление корпорацией.

Система управления корпорациями исходит из того, что все аспекты деятельности корпорации обеспечивается с помощью трёх органов:

1. Правление или совет директоров (board of directors);
2. Должностные лица или управляющие (managers);
3. Общее собрание акционеров (stockholders meeting);

Действует эта схема следующим образом: владельцы акций, выпущенных корпорацией, являются собственниками корпорации, и избирают совет директоров, которые следят за управлением корпорации. Директора, в свою очередь, называют и нанимают управляющих, которые являются ответственными за ведение предпринимательской деятельности.

Основную роль и закон, и судебная практика отводят правлению директоров, которые осуществляют руководство обычными, текущими делами корпорации. В ст. 141 п. а) закона штата Делавер говорится: "Управление деятельностью каждой корпорацией, образованной в соответствии с настоящим законом, будет осуществляться правлением директоров корпорации, за исключением тех случаев, когда в законе или уставе корпорации предусмотрены на этот счет иные положения." Законы штатов (за исключением штата Вермонт) не требуют, чтобы директора были акционерами, если только устав или регламент не предписывают иное. Допускается занимать должность директора сразу в нескольких корпорациях.

К компетенции правления директоров закон относит решение наиболее важных вопросов деятельности корпорации. Им обычно предоставляется право:

1. Принимать решения, определяющие основную политику деятельности корпорации в области производства, установления цен на выпускаемую продукцию или оказываемые услуги, реализации производимой продукции, обеспечение производства сырьём, найма работников, установления заработной платы рабочих и служащих;

2. Решать вопросы о выплате акционерам дивидендов и способах финансирования деятельности корпорации.
3. Определять форму и размер вознаграждения управляющих и других должностных лиц корпорации, устанавливать им пенсии;
4. Устанавливать вознаграждения директорам корпорации;
5. Назначать и смещать управляющих и других должностных лиц корпорации, а также осуществлять общий контроль за их деятельностью;
6. Принимать, изменять и отменять внутренний регламент корпорации, если законом или уставом эти действия не отнесены к компетенции собрания акционеров;
7. Участвовать в решении экстраординарных вопросов, таких, как продажа всего или основной части имущества корпорации, ликвидация и реорганизация корпорации и т. п.;
8. Делегировать принадлежащие правлениям директоров права создаваемым ими комитетам, а также иным лицам и организациям;
9. Принимать решения по всем другим вопросам, относящимся к обычной деятельности корпорации;

Таким образом, правление директоров имеет очень широкий круг обязанностей, и все дела, входящие в сферу полномочий правления не могут решаться никем другим, в том числе и собранием акционеров. Они только не должны противоречить уставу или закону.

Директора избираются акционерами. Правление директоров, как показывает само название, орган коллегиальный и до последнего времени законы, как правило, устанавливали минимальное число 3 директора, если же число акционеров меньше 3-х, то число директоров на должно быть меньше числа акционеров. Но Примерный закон о предпринимательских корпорациях, а также закон штата Делавер, не предписывают никакого минимума, и в любом случае разрешает, чтобы корпорация управлялась всего одним директором.

В законодательствах штатов в настоящее время сняты практически все ограничения, касающиеся выбора тех или иных лиц на должность директоров корпорации. Если раньше требовалось, чтобы директора обязательно были гражданами США, были акционерами корпорации, то сейчас предусматривается лишь необходимость достижения гражданского совершеннолетия.

Срок полномочий директоров может быть указан в уставе корпорации или в ее регламенте, но директор продолжает исполнять свои обязанности до избрания его преемника. Директор может оставить свою должность до истечения срока полномочий (например, в случае его уличения в обмане, мошенничестве и т. д.). В случае открытия вакансии в совете директоров остальные директора могут, по общему правилу, заместить эту вакансию до избрания акционерами преемника директору, оставившему должность. Преемник должен быть избран на ближайшем годовичном или чрезвычайном собрании, созванном в установленном порядке специально для этой цели.

Решения, принимаемые правлением директоров, должны приниматься с соблюдением правил, предписанных законом или внутренним регламентом. К этим правилам относятся: своевременное извещение каждого члена правления о времени и месте заседания, решение должно быть принято большинством присутствующих членов правления и т.д.

Широкое распространение в крупных и средних корпорациях получила практика отдельных комитетов в составе правления директоров. Это объясняется двумя основными причинами. Во-первых, тем, что через посредство комитетов директора получают возможность более эффективного участия в управлении корпорацией.

Во-вторых, комитеты по сравнению с правлениями директоров являются более оперативными и работающими органами управления корпорациями.

Законы о корпорациях штатов обычно содержат специальные положения, уполномочивающие правление директоров создавать подобные комитеты.⁴ При этом в одних штатах, например в Нью-Йорке, право правления директоров на образование комитетов должно быть оговорено в уставе или внутреннем регламенте корпорации, то в других штатах, например в Делавере, оно предоставлено правлению директоров самим законом.

Среди комитетов правлений, комплектуемых исключительно из директоров корпораций⁵, наиболее видное место занимают исполнительные комитеты. По своей численности такого рода комитеты как правило невелики. Согласно закону они могут осуществлять в области управления корпорациями полномочия, принадлежащие правлениям директоров. Перечень полномочий, делегируемых правлениями директоров создаваемым ими комитетам, дается в уставах или внутренних регламентах корпораций.

В связи с этим на практике возникает вопрос о том, имеют ли право правления директоров корпораций передавать своим комитетам все принадлежащие им в силу закона полномочия на управление корпорациями. В соответствии со ст. 712 штата Нью-Йорк не могут быть переданы комитетам право вынесения на решение акционеров вопросов, отнесённых к компетенции последних, право на замещение вакансий в правлении директоров, право внесения изменений или отмены существующего внутреннего регламента и ряд других вопросов. Но в штате Делавер отсутствуют какие-либо ограничения. Так, согласно ст. 141 (а) закона штата "комитеты имеют право осуществлять полномочия, принадлежащие правлению директоров в области управления корпорацией, и правомочны пользоваться печатью корпорации в отношении всех бумаг и документов, проходящих через них."

⁴ New York Business Corporation Act, art. 712; Delawer General Corporation Law, art. 141 .

⁵ Комитеты правления директоров не следует смешивать с другими комитетами, существующими в корпорациях. В состав последних могут входить как директора, так и должностные лица, не являющиеся директорами корпорации.

Управляющие или высшие должностные лица корпорации фактически осуществляют всё повседневное руководство делами корпорации, выступая в качестве агентов корпорации и проводя в жизнь принципы деятельности, установленные правлением директоров.

Законы большинства штатов и Примерный закон о предпринимательских корпорациях устанавливают перечень обязательных должностных лиц, которые должны быть в каждой корпорации. Обычно это президент, вице-президент, казначей и секретарь. Конкретно должностные лица перечисляются в регламенте. Но закон штата Делавер отказался от этого, предоставив право определить перечень должностных лиц самой корпорации во внутреннем регламенте или решением совета директоров (ст. 142 (a)). Должностные лица назначаются правлением директоров, либо избираются акционерами в зависимости от предписаний регламента.

Высшим должностным лицом корпорации является президент, который председательствует на собраниях акционеров и на заседаниях совета директоров. Именно он имеет право заключать сделки от имени корпорации, предъявлять иски от имени корпорации.

Вице-президент (допускается наличие нескольких вице-президентов) заменяет президента в его отсутствие, ему/им поручается руководство какой-либо стороной деятельности корпорации.

Казначей получает и производит платежи корпорации, ведет бухгалтерию. Это основное лицо, ведающее финансами корпорации.

Секретарь обычно ведет протоколы собраний совета директоров и акционеров, хранит печать корпорации.

Общее собрание акционеров предусмотрено законами всех штатов и Примерным законом о предпринимательских корпорациях, но оно нигде не трактуется как высший орган корпорации. Законы многих штатов предусматривают возможность не созывать общее собрание, а принять решение путем обмена письмами между акционерами.

По законам всех штатов предусмотрены ежегодные (annual) и специальные (special) собрания. Созыв ежегодных собраний происходит по инициативе правления директоров через промежутки времени, предусмотренные внутренним регламентом. Однако, если в течении определённого времени (по законам большинства штатов 13 месяцев) собрание не будет созвано, то оно может состояться по инициативе акционеров, представляющих определённую часть голосующих акций. Если место и время ежегодных собраний закреплено в законе, уставе или регламенте, то дополнительное извещение не требуется. Кворум, необходимый для проведения общего собрания акционеров, устанавливается в уставе или регламенте. Согласно Примерному закону о предпринимательских корпорациях он не может быть ниже 1/3 всех голосующих акций. Однако ряд законов, например закон штата Делавер, отказываются от каких-либо ограничений, предоставив решение вопроса о кворуме на усмотрение самой корпорации. Решения, как правило принимаются простым большинством голосов, если только устав или внутренний регламент не установят для решения некоторых вопросов необходимость квалифицированного большинства (например, для изменения устава).

Любой вопрос может стать предметом обсуждения как на ежегодном так и на специальном собрании акционеров. Существует ряд вопросов, относящихся к обязательной компетенции общего собрания: избрание членов правления директоров, изменение устава, целей деятельности корпорации, изменение разрешенного размера уставного капитала, вопросы связанные с существованием корпорации, то есть слияние с другой корпорацией, разделение, либо добровольное прекращение существования. К компетенции общего собрания могут быть отнесены и другие вопросы, такие как досрочное смещение членов правления директоров с занимаемой должности и заполнение образовавшихся вакансий.

5. Имущественные средства корпорации.

Имущественную основу корпорации составляет уставный или акционерный капитал (states special), размер которого закреплён в уставе, и который образуется из средств, полученных корпорацией от продажи акций (stock, shares). Акционерный капитал - это часть имущества корпорации для расплаты с кредиторами это тот минимум средств, наличие которых гарантируется корпорацией. Поэтому такого рода капитал является неприкосновенным. По законам всех штатов корпорация может выплачивать дивиденды только за счёт части имущества, превышающей акционерный капитал (ст. 45 Примерного закона о предпринимательских корпорациях, ст. 510 (b) закона штата Нью-Йорк, ст. 170 закона штата Делавер и др.). При ликвидации корпорации, если уставный капитал не пойдёт целиком на покрытие обязательств, остаток распределяется между акционерами пропорционально сумме приобретённых ими акций. Поэтому в балансе корпорации уставный капитал показывается как долг корпорации. Если изменяется размер уставного капитала (например, путём дополнительного выпуска акций), то соответствующие изменения вносятся в устав.

В США существует понятие разрешенный (authorized capital) и выпущенный (issued capital) капитал. Размер акционерного капитала, зафиксированный в уставе, рассматривается в качестве максимальной суммы всех акций, которые имеет право выпускать данная корпорация. В действительности сумма выпущенных акций может быть ниже той суммы, которая указана в уставе. Это и является выпущенным капиталом. Существует ещё и так называемый оплаченный капитал (paid capital). Это та сумма, которая действительно получена за акции в каждый момент, поскольку после подписки на акции возможно вносить не сразу всю сумму стоимости акций.

Таким образом, акционерный капитал служит неприкосновенной гарантией оплаты требований кредиторов.

Понятие акции относится к одному из важнейших понятий, используемых в праве корпораций США. Так, согласно ст. 2 (d) Примерного закона о предпринимательских корпорациях, лежащего в основе многих законов штатов, "акциями называются определённые единицы (паи), на которые подразделяются интересы собственников в корпорации". Акция служит единицей пропорционального измерения интересов членов корпорации (акционеров), но не акционерного капитала, выражением которого она, безусловно, является, так как вещное право собственности на акционерный капитал принадлежит самой корпорации, а не её акционерам. Под интересом акционеров понимается тот комплекс правомочий, которым наделяются акционеры в обмен на передаваемый ими корпорациям капитал. Эти правомочия включают в себя права на получение дивидендов, на контроль в осуществлении управления корпорацией и получение части стоимости имущества корпорации, оставшегося после удовлетворения требований кредиторов в случае её ликвидации.

Характер акций, а также название корпорации, выпустившей их, указывается в специальных документах, называемых свидетельством об акции (stock certificates). Допускается возможность выдачи одного свидетельства сразу на несколько акций.

Акции, как определённый комплекс правомочий, являются объектом права собственности акционеров. Так, согласно ст. 159 закона о корпорациях штата Делавер, "акции в каждой корпорации должны считаться частной собственностью акционеров, способной быть предметом отчуждения". Говоря об акциях как объекте права собственности, имеются в виду лишь акции, находящиеся во владении акционеров, так как помимо них существуют акции, держателем которых является сама корпорация, выпустившая их. Разрешенные к выпуску акции (authorized shares), то есть то общее количество акций с разбивкой по определённым категориям и сериям (если существует несколько

видов), которое корпорация в силу своего устава имеет право выпустить. Если же та или иная корпорация выпускает дополнительное число акций, превышающее общее количество акций, разрешенных к выпуску, то такие акции обычно аннулируются судами как недействительные. Иногда корпорации оставляют в своём распоряжении определённое число разрешенных к выпуску акций для возможного использования их в будущем в качестве платёжного средства при приобретении имущества, для выплаты дивидендов и т. д.

Выпущенными акциями (issued shares) считается та часть разрешенных к выпуску акций, которая была продана корпорацией или отчуждена другим путём. Исходя из стоимости выпущенных акций, устанавливается общий акционерный капитал корпорации.

Находящимися в руках акционеров акциями (outstanding shares), как показывает само название, являются акции, которые принадлежат акционерам. Именно по этим акциям выплачиваются дивиденды и осуществляются другие права, связанные с правом собственности на акции (право на голосование, право на участие в разделе оставшегося при ликвидации имущества и т. д.)

Разницу между выпущенными акциями и акциями, находящимися в руках акционеров, составляют выпущенные акции, держателем которых является сама корпорация (treasury shares). Так, согласно закону штата Нью-Йорк, выпущенные акции, держателем которых считается сама корпорация, - это акции, которые были первоначально выпущены корпорацией, а затем обратно ею приобретены и сохранены на положении неаннулированных акций. Такого рода акции не являются имуществом корпорации, по ним не выплачиваются дивиденды, они не учитываются при голосовании на собрании акционеров и при разделе оставшегося при ликвидации корпорации имущества. Держателем акций можно стать двумя способами, либо:

1. Подписавшись на первую или последующую подписку акций, либо;
2. Приобретя уже выпущенные акции⁶;

⁶ Grange, William J. Corporation law for Officers and Directors. New York, The Ronald Press

В том случае, если подписка была осуществлена до образования корпорации, подписчик становится держателем акций, как только корпорация начинает существовать и принимает подписку.

В соответствии с законами штатов о корпорациях каждая корпорация на основании своего устава имеет право выпустить один или несколько видов акций. В тех случаях, когда выпускаются акции только одного вида, они по своему характеру являются обыкновенными. Если же корпорация выпускает несколько видов, то она должна в своём уставе указать назначение, соответствующие правомочия, преимущества и ограничения, заключенные в каждом из этих видов акций.

В зависимости от права на дивиденды и права на участие в разделе оставшегося после ликвидации корпорации имущества все акции принято делить на два основных вида: привилегированные и обыкновенные.

Обыкновенные акции составляют необходимый атрибут каждой предпринимательской корпорации. Характерной чертой обыкновенных акций является то, что их держатели несут основной риск убыточной деятельности корпорации. В худшем случае они могут остаться без дивидендов и без какой-либо доли в имуществе ликвидируемой корпорации. Но если корпорация преуспевает в своём бизнесе, то держатели обыкновенных акций оказываются в более выгодном положении по сравнению, как с держателями привилегированных акций, так и облигационерами. На их долю в процветающей корпорации падает, как правило, большая часть распределяемой прибыли. В отличие от твёрдого процента, выплачиваемого по облигациями фиксированного размера дивидендов, выдаваемого по привилегированным акциям, размер дивиденда по обыкновенным акциям заранее не определяется. Он устанавливается в зависимости от прибыли, остающейся после выплаты корпорацией процентов по займам и дивидендов по привилегированным акциям. Поэтому чем больше у корпорации прибыль, тем большая часть

их может быть выплачена в качестве дивидендов по обыкновенным акциям.⁷

Помимо права на получение дивидендов и права на участие в распределении имущества, оставшегося при ликвидации корпорации, обыкновенные акции предоставляют их держателям право голоса при выборе директоров корпорации и решении ряда других вопросов, отнесённых к компетенции общих собраний акционеров. Во многих штатах с обыкновенными акциями связывается имущественное право акционеров на пропорциональное приобретение вновь выпускаемых корпорацией акций и некоторые другие правомочия.

В соответствии с законами некоторых штатов корпорации может быть предоставлено право выпускать обыкновенные акции одного или нескольких видов либо такие, в которых сочетались бы признаки нескольких этих видов. Видами обыкновенных акций являются акции с номинальной ценой (par value stock), акции без номинальной цены (no-par value stock), акции, дающие право голоса (voting stock), и акции, не дающие права голоса (nonvoting stock).

Привилегированные акции, как показывает само их название, дают их держателям определенные привилегии по сравнению с правами обыкновенных акционеров. Характер таких привилегий определяется в уставе корпорации, и соответствующие положения устава воспроизводятся на лицевой стороне акции. Обязанностью тех, кто вырабатывает положения об имущественной структуре корпорации, является определение характера и пределов привилегий, предоставляемых держателям привилегированных акций. За немногими исключениями, держателям привилегированных акций предоставляется привилегии в отношении права на получение дивидендов (им выплачивается фиксированный гарантированный дивиденд, независимо от размера прибыли, полученной корпорацией в текущем году) и они ставят в преимущественное положение при распределении капитала в случае

⁷ Мозолин В.П. «Корпорации, монополии и право в США», Москва, изд. МГУ, 1966 г.

прекращения корпорации (держатели таких акций имеют право на первоочередное получение соответствующей части оставшегося после расплаты с кредиторами имущества по сравнению с держателями обыкновенных акций).

В ряде случаев корпорации практикуют выпуск нескольких категорий привилегированных акций, имеющих однородные права на дивиденды и имущество.

Согласно ст. 15 Примерного закона о предпринимательских корпорациях расхождение между различными сериями одной и той же категории привилегированных акций допускается в части:

1. Размера дивиденда;
2. Возможности принудительного выкупа корпорацией выпущенных ею акций, а также условий такого выкупа, включая вопрос о цене акций;
3. Размера сумм, выплачиваемых по акциям в случае добровольной или принудительной ликвидации корпорации;
4. Условий, на которых возможен обмен на другие виды и категории акций;

Однако в законах о корпорациях ряда штатов, например в ст. 502 (b) закона штата Нью-Йорк содержатся специальные оговорки о том, что в тех случаях, когда имеющихся в распоряжении корпорации прибылей или имущества окажется недостаточно для выплаты полных дивидендов или обусловленных сумм при ликвидации корпорации по акциям всех серий соответствующей категории привилегированных акций, производится пропорциональное частичное удовлетворение требований всех акционеров независимо от того, к какой серии принадлежат их акции.

Помимо акций корпорация выпускает ещё и облигации (bonds), которые также как и акции делятся на несколько видов. В отличие от акций облигации представляют не собственный капитал корпорации, а заёмный. В отношении облигационера корпорация выступает в качестве

должника. Облигационер является кредитором корпорации. Облигации играют большую роль в имущественных средствах корпорации, поэтому облигации приобретаются, главным образом, различными организациями: банками, страховыми компаниями, пенсионными фондами и т. д.

Облигационер получает не дивиденд, а твёрдый процент, не зависящий от размера прибыли, полученной корпорацией в тот или иной год. Не будучи членом корпорации облигационер не участвует в управлении делами корпорации. Это является классическим представлением облигации.

Выпуск акций различных классов и серий с разными по объёму правомочиями привёл к тому, что грань между акцией и облигацией в настоящее время в значительной мере стирается. При этом следует учесть, что понятие облигации также не означает, что существует только единственная категория облигаций. Облигации также делятся на разновидности, включая и такие, которые дают облигационерам право участвовать в общих собраниях при обсуждении вопросов, затрагивающих их интересы и избирать собственные органы. Например, закон о корпорациях штата Нью-Йорк практически ставит в равное положение акционеров и облигационеров, предоставляя последним право участвовать в общих собраниях, избирать членов правления директоров, требовать предоставления им любой информации относительно состояния дел корпорации. Объём прав облигационеров должен быть закреплён в уставе.

Наиболее распространёнными из всех многочисленных разновидностей облигаций являются следующие:

1. Облигации, выпуск которых не обеспечен никакими специальными гарантиями (debentures);
2. Конвертируемые облигации (convertible bonds), основная особенность которых состоит в том, что они могут быть обменены на определённое количество обыкновенных акций;
3. Гибридные фондовые бумаги (income bonds). Проценты по таким облигациям выплачиваются в зависимости от прибыли, но не менее половины обещанной суммы;

4. Облигации обеспеченные залогом (first-mortgage bonds) - это означает, что облигации выпущены под залог всех активов корпорации, не только имеющих в наличии на момент выпуска облигации, но и тех, которые могут появиться в будущем;

Заключение.

В заключительном разделе я хотел бы затронуть некоторые проблемы, с которыми сталкивается общество в настоящее время. Во-первых, рост размеров корпораций повлек за собой увеличение разрыва между управляющими, советом директоров и непосредственными собственниками корпорации. В больших фирмах акционер уже не осуществляет эффективного управления корпорацией; фактическое же руководство осуществляется управляющими. Во-вторых, размеры некоторых корпораций дают им большую экономическую власть, что позволяет избегать правил рыночной конкуренции, поскольку крупные корпорации обладают достаточным контролем над ценами на товары, которые они производят. И, наконец, в-третьих, так и не удалось определить, служит ли деятельность корпорации интересам общества или же только интересам собственников и управляющих корпорации. Антитрестовское законодательство может и предотвращает возникновение явных монополий, но оно не гарантирует справедливой конкуренции.

Эти проблемы, существующие в США, стали более острыми с ростом международных, транснациональных корпораций, которые получают всё большее и большее распространение во всём мире.

Литература.

1. "Гражданское и торговое право капиталистических стран." Москва, изд. Международные отношения, 1993 г.
2. "Гражданское, торговое и семейное право капиталистических стран." Сборник нормативных актов: законодательство о компаниях, монополиях и конкуренции. Москва, изд. Университета дружбы народов, 1987 г.
3. Ласк Г. "Гражданское право США." Москва, изд. Иностранной литературы, 1961 г.
4. Мозолин **В.П.** "Корпорации, монополии и право в США." Москва, изд. МГУ, 1966 г.
5. Мозолин **В.П.** "Право США и экспансия американских корпораций." Москва, изд. МГУ, 1974 г.
6. Нарышкина Р.Л. "Акционерное право США." Москва, МГИМО, 1978 г.
7. "США. Конституция и законодательные акты." Москва, изд. группа Прогресс, Универ., 1993 г.
8. Нарышкина Р.Л. "США: государство частный сектор." Юридическая литература, Москва 1976.
9. "Black's Law Dictionary" (Abridged Sixth Edition). St. Paul, Minn., West Publishing Co., 1991.
10. Gilbert Law Summaries. "Corporations." Harcourt Brace Jovanovich Legal and Professional Publications, Inc., 1989.
11. (Grange, William J. "Corporation Law for Officers and Directors." New York, The Ronald Press Company, 1945.
12. New-York Business Corporation Act.
13. Delaware General Corporational Law.
14. J. Zoeller, William J. Geller, "An effective compliance program", The New-York Journal (October 16,1997).
15. Philippa Fee "Is there anything to fear?". The Barrister & Solicitor Journal, Zealand,Auckland.

16. Frederick D. Lipman, "Corporate strategy",The New-York Journal (november 6,1997).
17. Richard H. Koppes "Corporate Governance", The National Law Journal (September 8,1997).
18. Beth Goodchild, Daniel J. Buzzetta, "Shareholders rights' law amendment",The New-York Journal (October 30, 1997).